

Арабули Д.Т.

кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного процесса и криминалистики
Челябинского государственного университета

ОСОБЕННОСТИ ВЫЗОВА НА ДОПРОС СВИДЕТЕЛЯ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В статье рассматриваются правовые особенности вызова и допроса свидетеля в уголовном судопроизводстве с участием адвоката.

Конституция РФ (1993 г.) и Концепция судебной реформы РФ (1991 г.) провозгласили основополагающие концептуальные идеи реформы судопроизводства. Эти идеи воплощены и конкретизированы в Уголовно-процессуальном кодексе РФ (2001 г.). Новый УПК – не переворот в процессуальном мышлении и не коренная перестройка правосудия, однако его можно охарактеризовать как значительный шаг вперед в развитии демократических начал российского уголовного судопроизводства¹. Примером тому может служить предусмотренное п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ право свидетеля являться на допрос с адвокатом в соответствии с ч. 5 ст. 189 УПК РФ².

Провозглашая в Конституции РФ человека, его права и свободы высшей ценностью, возлагая на государство обязанность по их соблюдению (ст. 2) и обеспечению, регламентируя в уголовно-процессуальном законодательстве общие правила производства следственных действий (ст. 164 УПК РФ), порядок вызова на допрос (ст. 188 УПК РФ), особенности допроса несовершеннолетнего свидетеля (ст. 191 УПК РФ), возможности осуществления прав участниками уголовного судопроизводства (ч. 1 ст. 11 УПК РФ), в то же самое время следует признать, что не до конца разработан механизм эффективной реализации предоставленных законом прав свидетелю.

Так, в ч. 5 ст. 189 УПК РФ использована формулировка: «Если свидетель явился на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи...». Возникает вопрос: кто, когда, на основании чего ознакомил свидетеля если не со всем объемом правомочий, то хотя бы с правом пригласить адвоката, который будет присутствовать при проведении допроса?

Соблюдение порядка вызова на допрос предполагает вручение повестки под расписку, в кото-

рой указывается, кто и в каком качестве вызывается, к кому и по какому адресу, дата, время явки на допрос, а также последствия неявки без уважительных причин, или ее передача с помощью средств связи. Для обвиняемого (подозреваемого) предусмотрены гарантии права на защиту, ибо в повестке содержится указание на право пригласить защитника самостоятельно либо ходатайствовать об обеспечении участия защитника следователем в порядке, предусмотренном ст. 50 УПК РФ. Что же касается свидетеля, то законодателем: 1) либо презюмируется юридическая грамотность и осведомленность любого лица, которое вызывается для дачи показаний в качестве свидетеля, 2) либо следователь, вызывая на допрос, обязан кроме информации, содержащейся в повестке, разъяснить право свидетеля пригласить адвоката, 3) либо перед допросом следователь, ознакомив свидетеля с предоставленными ему правами, должен учитывать и руководствоваться волеизъявлением лица, выразившего желание пригласить адвоката, создав все необходимые условия для реализации его правомочия. И действительно, привлекая к участию в следственных действиях участников уголовного судопроизводства, указанных в главах 6–8 УПК РФ, к которым отнесен и свидетель, следователь должен удостовериться в их личности, разъяснить им права, ответственность, а также порядок производства соответствующего следственного действия.

В настоящее время уголовно-процессуальный закон обязывает свидетеля самому реально обеспечить явку выбранного им адвоката...⁴ К тому же это чуть ли не единственный случай, когда отсутствует принудительная сила государства по отношению к лицу, вовлекаемому в уголовно-процессуальные отношения, – адвокату свидетеля. Например, следователь обязан руководствоваться нормами УПК РФ об участии защитника в след-

¹ Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. И.Л. Петрухина. М., 2003. С. 6.

² По состоянию на 1 декабря 2004 г.

³ Кроме допроса законодатель предусматривает участие адвоката, приглашенного свидетелем, в очной ставке в соответствии с ч. 6 ст. 192 УПК РФ.

⁴ Чувашова Н.С. Адвокат должен быть признан участником уголовного судопроизводства // Адвокатура и адвокатская деятельность в свете современного конституционного права: (К 10-летию принятия Конституции России): Материалы Международ. науч.-практ. конф., Екатеринбург, 29 – 30 дек. 2003 г. Екатеринбург, 2004. С. 203.

ственных действиях, включая и случаи его обязательного участия, об особенностях допроса лиц, не достигших 18-летнего возраста, об участии понятых для удостоверения факта производства следственного действия, его хода и результатов, об участии специалиста, назначении и производстве судебной экспертизы, о рассмотрении ходатайства потерпевшего или его представителя об участии в следственных действиях и т. п. В случае нарушения или отступления от законодательных предписаний доказательства будут признаваться недопустимыми, утратив юридическую силу.

На первый взгляд может показаться, что свидетель под страхом уголовной ответственности за отказ от дачи показаний в соответствии со ст. 308 УК РФ вынужден пренебречь своим правом на квалифицированную юридическую помощь, по сути, отказаться от него, а игнорирование следователем стремления свидетеля пригласить адвоката для участия в допросе не влечет за собой признания доказательств недопустимыми. Но представив нормы уголовно-процессуального закона в виде системы, мы приходим к противоположному выводу. Часть первая статьи 11 УПК РФ обязывает следователя не только разъяснять свидетелю его права, обязанность и ответственность, но и обеспечивать возможность осуществления этих прав. Пункт пятый части четвертой статьи 56 УПК РФ предоставляет свидетелю право заявлять ходатайства, которые подлежат рассмотрению и разрешению в сроки и порядке ст. ст. 121, 122 УПК РФ, а решение по ходатайству может быть обжаловано в соответствии с главой 16 УПК РФ. Коль скоро законодатель требует от следователя обеспечить возможность осуществления свидетелем всех прав, включая и право пригласить адвоката, то ее непредоставление может рассцениваться как нарушение требований УПК РФ с признанием доказательств недопустимыми.

Включение в текст повестки разъяснения о предоставленном свидетелю праве являться на допрос с адвокатом будет служить более рациональному использованию времени, отведенному на производство предварительного расследования. В противном случае необходимо для недопустимости декларативного существования данного правомочия свидетеля вводить правило, аналогичное тому, что действует в отношении

защитника в ч. 3 ст. 50 УПК РФ. На основании ч. 1 ст. 189 УПК РФ следователь перед допросом выполняет требования, предусмотренные ч. 5 ст. 164 УПК РФ, которые предполагают разъяснение прав свидетелю. Если исходить из единства норм (ст.ст. 2, 48 Конституции РФ, ст.ст. 7, 9, 11, 56, 164, 166, 188, 189, 190, 192 УПК РФ) и буквального их толкования, то при желании свидетеля пригласить адвоката для участия в допросе (очной ставке) следователь должен определить дату и время их явки, а также срок, в течение которого свидетель обязан принять меры по обеспечению участия адвоката в допросе. По истечении указанного срока свидетель подлежит допросу вне зависимости от участия в нем адвоката.

Чтобы исключить загромождение бланка повестки, необходимо включить новое приложение 54¹ для свидетеля (потерпевшего), т. к. для подозреваемого и обвиняемого очерчены границы их допустимого поведения, определены последствия в случае нарушения предписаний закона, которые отличны от того, что распространяется на свидетелей и потерпевших. Так, если первым гарантировано участие защитника в следственных действиях, отсутствует уголовная ответственность за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний, нормы УПК РФ предполагают создание максимально благоприятных условий, необходимых для защиты от обвинения, то для вторых характерны иные положения. Например, в силу толкования части первой ст. 45 УПК РФ Конституционным Судом Российской Федерации⁵ у потерпевшего отсутствуют гарантии получения квалифицированной юридической помощи, поскольку любое лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший, полномочно быть его представителем. Что касается свидетеля, то обязанность оказывать ему юридическую помощь возложена только на адвоката. Но эта монополярная деятельность представителей адвокатского сообщества имеет прозрачный характер, ибо, как и у потерпевшего, нет гарантий, механизма реализации получения юридической помощи, хотя и квалифицированной. Различны и меры процессуального принуждения. К тому же некоторые бланки процессуальных документов или соответствующие строки в них разработаны и предназначены как для свидете-

⁵ Определение Конституционного Суда РФ №446 – О от 5 декабря 2003 г. по жалобам граждан Л.Д. Вальдмана, С.М. Григорьева и региональной общественной организации «Объединение вкладчиков «МММ» на нарушение конституционных прав и свобод рядом положений Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»; Определение Конституционного Суда РФ №25 – О от 5 февраля 2004 г. по жалобе гражданки Ивкиной Валентины Оноприевны на нарушение ее конституционных прав частью первой статьи 45 и статьей 405 УПК РФ.

ля, так и для потерпевшего: приложение 62 «Протокол допроса свидетеля (потерпевш___) с участием переводчика»; приложение 63 «Протокол очной ставки»; приложение 108 «Протокол проверки показаний на месте»; приложение 112 «Протокол допроса несовершеннолетн___ потерпевш___ (свидетеля)» и т. п. Более того, следует и в бланк повестки о вызове на допрос лица, не достигшего шестнадцати лет (Приложение 109), также внести изменения, дополнив положением о праве пригласить адвоката:

– после слов «иные документы, удостоверяющие личность» дополнить новым предложением: «Одновременно сообщаю, что для участия лица в следственном действии в качестве свидетеля Вы вправе пригласить адвоката в соответствии с п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ»;

– после слов «в назначенный срок, Вам» дополнить словами «и (или) Вашему адвокату».

ШТАМП
прокуратуры,
органа предварительного
следствия или дознания
№ _____
(дата) (исходящий номер)

Приложение 54¹
Гражданину _____
(фамилия, имя, отчество)
Адрес _____

ПОВЕСТКА**о вызове на допрос**

В соответствии со ст. 188 УПК РФ Вам надлежит прибыть «__» _____ г.
к __ ч __ мин. в _____
(наименование органа предварительного следствия, дознания)

по адресу: _____
кабинет № __ к _____
(должность, классный чин или звание, фамилия, инициалы)

для допроса в качестве _____

При себе иметь паспорт или документ, удостоверяющий личность.

Одновременно сообщаю, что для участия в следственном действии в качестве свидетеля Вы вправе пригласить адвоката в соответствии с п. 6 ч. 4 ст. 56 УПК РФ.

При наличии причин, препятствующих явке по вызову в назначенный срок, Вам и (или) Вашему адвокату, или представляющим в установленном порядке ваши интересы лицам необходимо заранее уведомить по тел. _____ или иным способом и представить письменное заявление по указанному выше адресу.

В случае неявки в указанный срок без уважительных причин на основании ст. 113 УПК РФ Вы можете быть подвергнуты принудительному приводу либо на основании ст. 118 УПК РФ на Вас может быть наложено денежное взыскание.

(должность, наименование органа,

классный чин или звание, фамилия,
инициалы лица, вызываемого на допрос)

(подпись)

Повестка направлена посредством _____
(почтовая, телеграфная, факсимильная,

электронная, телеграф, абонентский номер, электронный или почтовый
адрес и иные реквизиты или признаки)

либо нарочным _____
(фамилия, имя, отчество отношения к вызываемому лицу,
при необходимости иные сведения)

«__» _____ г. в __ ч __ мин.
(дата и время выписки повестки)

**Корешок повестки подлежит возвращению
следователю (дознавателю)**

Повестка о вызове на допрос _____
(фамилия, имя, отчество)

в качестве _____ «__» _____ г. к __ ч __ мин.
(кого)

вручена _____ «__» _____ г. к __ ч __ мин.
(фамилия, инициалы)

(подпись лица, получившего повестку)

(фамилия, инициалы и иные сведения

о лице, выдавшем повестку

вызываемому либо отметка
об отказе принять повестку)

(подпись)